

João Carlos Adalberto Zolandeck

Advogado, Titular do Escritório Zolandeck Advogados. Mestre em Ciência Jurídica pela Universidade Estadual do Norte do Paraná (UENP). Professor de Direito Empresarial e de Processo Civil das Pós-Graduações da PUC/PR, das Faculdades da Indústria (FIEP/PR), da Escola Superior da Magistratura Tocantinense (ESMAT) e da Escola Superior da Magistratura do Estado de Santa Catarina (ESMESC). Coordenou o Curso de Direito entre os Anos de 2004 e 2017 e o LLM em Direito Empresarial Aplicado entre os Anos de 2012 e 2018 das Faculdades da Indústria do Sistema FIEP. É Membro da Comissão de Direito Empresarial da OAB/PR. Colunista do Empório do Direito nos temas de Direito Empresarial e Análise Econômica. Parecerista da Revista da Escola Superior da Magistratura Tocantinense – ESMAT e da Revista Humanidades & Inovação da Universidade Estadual do Tocantins – UNITINS e Avaliador de Curso ad hoc do INEP/MEC—BASIS.

PROVA E O ÔNUS DA PROVA

**No Direito Processual Constitucional Civil, no Direito
do Consumidor, na Responsabilidade Médica, no
Direito Empresarial e Direitos Reflexos, com apoio da
Análise Econômica do Direito (AED)**

3ª Edição
Revista, Atualizada e Ampliada

Prefácio de Tiago Gagliano Pinto Alberto

Curitiba
Juruá Editora
2021

Visite nossos sites na Internet
www.jurua.com.br e
www.editorialjurua.com
 e-mail: editora@jurua.com.br

A presente obra foi aprovada pelo Conselho Editorial Científico da Juruá Editora, adotando-se o sistema *blind view* (avaliação às cegas). A avaliação inominada garante a isenção e imparcialidade do corpo de pareceristas e a autonomia do Conselho Editorial, consoante as exigências das agências e instituições de avaliação, atestando a excelência do material que ora publicamos e apresentamos à sociedade.

ISBN: 978-65-5605-434-6



Brasil Av. Munhoz da Rocha, 143 Juvevê – Fone: (41) 4009-3900
 Fax: (41) 3252-1311 – CEP: 80.030-475 – Curitiba – Paraná – Brasil
Europa – Rua General Torres, 1.220 – Lojas 15 e 16 – Fone: (351) 223 710 600
 Centro Comercial Ouro – 4400-096 – Vila Nova de Gaia/Porto – Portugal

Editor: José Ernani de Carvalho Pacheco

Zolandeck, João Carlos Adalberto.

Z86

Prova e o ônus da prova no direito processual constitucional civil, no direito do consumidor, na responsabilidade médica, no direito empresarial e direitos reflexos, com apoio da análise econômica do direito (AED)./ João Carlos Adalberto Zolandeck./ 3ª ed. rev. atual. e ampl./ Curitiba: Juruá, 2021.

260p.; 21,5cm

1. Direito processual. 2. Direito do consumidor. 3. Prova (Direito). 4. Ônus da prova. I. Título.

CDD 347 (22.ed)
 CDU 347.9

SUMÁRIO

INTRODUÇÃO	21
Capítulo 1 – O PROCESSO CIVIL CONSTITUCIONAL E O DIREITO DO CONSUMIDOR EM PERSPECTIVAS.....	27
1.1 CONSIDERAÇÕES INICIAIS	27
1.2 JURISDIÇÃO	28
1.2.1 Conceito, o Judiciário e Poderes da Jurisdição.....	28
1.2.2 Dualidade da Jurisdição.....	30
1.2.3 O Papel do Juiz, Garantias da Jurisdição e a Súmula Vin- culante e os Precedentes Obrigatórios	32
1.3 ACESSO À JUSTIÇA	46
1.4 TUTELA JURISDICIONAL.....	52
1.5 PROCESSO CIVIL E SUA ESTRUTURA FUNDAMENTAL	54
1.5.1 Processo Constitucional/Civil, Sistemas Processuais, Procedimento e a Questão Instrumental	54
1.5.2 Análise Econômica do Direito (AED) Aplicada, o Juiz e os Provimentos Judiciais Estruturantes.....	73
1.5.3 Novos Paradigmas: o Processo Coletivo, a Cooperação, a Mediação e o Negócio Jurídico Processual.....	83
1.6 DIREITO DO CONSUMIDOR E SUA ESTRUTURA FUN- DAMENTAL	89

Capítulo 2 – A PROVA	105
2.1 O DIREITO À PROVA COMO GARANTIA CONSTITUCIONAL	105
2.2 O DIREITO À PROVA COMO DIREITO PROCESSUAL SUBJETIVO	110
2.3 FASES PROCESSUAIS; PROVA – CONCEITO E ESPÉCIES	112
2.3.1 Prova Ilegal: Ilícita e Ilegítima e a Prova de Consciência Comum em um Mundo Vigiado	128
2.4 PLURALIDADE DO TERMO E NATUREZA DAS REGRAS DA PROVA	131
2.5 CARACTERÍSTICAS, OBJETO, FINALIDADE DA PROVA E LACUNAS NA LEI	133
2.6 VALORAÇÃO DA PROVA	139
2.6.1 A Prova e a Valoração da Prova Pré-Programadas para Evitar Decisões Não Racionais no Âmbito das Disputas Interempresariais	141
2.6.2 Prova Técnica Simplificada nas Lides Empresariais, o Impacto no Custo do Processo e os Desafios do Advogado	145
2.7 EFETIVIDADE DO DIREITO À PROVA, LIMITES E O PODER INSTRUTÓRIO DO JUIZ	149
2.8 A VERDADE E O FUNDAMENTO ABSOLUTO	153
2.8.1 Probabilidade, Verossimilhança e Prova Inequívoca, a Supressão da Prova Inequívoca e as Tutelas de Urgência	161
2.8.2 A Verdade Formal e Material e a Argumentação	165
Capítulo 3 – ÔNUS DA PROVA	169
3.1 ÔNUS PROCESSUAIS	169
3.2 O ÔNUS DA PROVA PERFEITO E IMPERFEITO	174

3.3	A PROVA DE FATOS NEGATIVOS	175
3.4	O ÔNUS DA PROVA, CONVENÇÃO E OS DIREITOS IN- DISPONÍVEIS.....	178
3.5	O SISTEMA LEGAL DE DISTRIBUIÇÃO DO ÔNUS DA PROVA NO DIREITO PROCESSUAL CIVIL E A NOVA PROPOSTA INCORPORADA AO CPC/2015	180
3.6	ÔNUS DA PROVA E SUA INVERSÃO NO DIREITO DO CONSUMIDOR	186
3.6.1	O Momento da Inversão do Ônus da Prova e a Questão da Automaticidade.....	194
3.6.2	A Tese Contrária.....	202
3.6.3	A Publicidade e o Ônus da Prova e a Lei Geral de Pro- teção de Dados (LGPD).....	205
3.6.4	A Inversão do Ônus da Prova Frente à Fazenda Pública e nos Casos de Responsabilidade Subjetiva do Forne- cedor	207
3.6.5	O Ônus da Prova e suas Peculiaridades na Responsabi- lidade Médica	210
3.6.6	Ônus da Prova e o Negócio Jurídico Processual no Con- texto do Consumidor e no Cotejo com o Direito Empre- sarial.....	221
	CONSIDERAÇÕES FINAIS.....	227
	REFERÊNCIAS	239
	ÍNDICE REMISSIVO.....	247